

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: X2009120010

UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

股东抽逃出资的认定及其民事责任探究

Study on the Identification of Shareholder Flight of  
Capital Contribution and Related Civil Responsibilities

陈国树

指导教师姓名: 夏雅丽教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2013 年 月

论文答辩时间: 2013 年 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2013 年 月

厦门大学博硕士论文摘要库

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):  
年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（      ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于      年      月      日解密，解密后适用上述授权。

（      ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人：

年      月      日

## 摘 要

“公司资本是公司赖以生存的血液，是公司运营的物质基础”<sup>①</sup>，而股东抽逃出资则是对这一物质基础的直接损害，违背了公司资本维持原则，还损害了公司其他股东及公司债权人的合法权益。2011年2月16日施行的《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（三）》（该规定在正文简称为“《公司法》司法解释（三）”）对抽逃出资的表现形式及民事责任进行了明确和规范，但该规定还存在许多缺陷。本文在分析我国现行立法规定存在的不足，诸如股东抽逃出资的责任承担范围仅限于“抽逃出资本息”过于狭窄等问题基础上，提出应援引侵权责任进而完善抽逃出资股东的民事责任承担的方式和范围等解决对策。

本文第一章对抽逃出资的概念进行了界定，分析了抽逃出资的构成要件，列举了其表现形式，明确了与相关情形的区分。

第二章从公司、足额出资股东、公司债权人三个视角对抽逃出资股东承担的民事责任的性质和公司、足额出资股东、公司债权人相应的救济途径进行了阐述和分析，指出股东抽逃出资侵害了公司的财产，其民事责任属于侵权请求权的范畴，公司既可以《公司法》司法解释（三）要求抽逃出资股东承担责任，还可以侵权诉讼的诉因提起诉讼；股东抽逃出资在侵害了公司财产权的同时也侵害了足额出资股东的合法权益，但这种侵害是间接侵害，一般情况下间接侵害是不予赔偿的，但足额出资股东可以通过股东的直接诉讼和派生诉讼或要求公司提起催告失权程序以维护自己的权利；根据债的相对性，抽逃出资股东对公司债权人承担的既不是违约责任也非侵权责任，其只是补充赔偿责任，公司债权人可以通过公司人格否认或请求抽逃出资股东对公司债务不能清偿部分承担补充赔偿责任。

第三章分析了我国现行立法规定存在的不足，诸如股东抽逃出资的责任承担范围仅限于“抽逃出资本息”过于狭窄、催告失权程序行使主体和义务不明确、举证规则不完善等问题基础上，提出应援引侵权责任进而完善抽逃出资股东的民事责任承担的方式和范围、明确催告失权程序的主体和承担的义务、以过错推定

<sup>①</sup>石少侠，主编.《《公司法》教程》[M].北京：中国政法大学出版社，1999.86.

辅以举证责任倒置作为抽逃出资民事责任的举证规则等解决对策。

**关键词：**股东；抽逃出资；民事责任

厦门大学博硕士论文摘要库

## **Abstract**

Corporate capital is the blood that companies depended on for survival and the material basis of companies' operation. Shareholder flight of capital contribution causes direct damages to this material basis. It is against the capital maintenance of the company and also harm the legitimate interests of other shareholders and creditors of the company. Provisions of the Supreme People's Court on some issues concerning the application of the company law of the People's Republic of China, which came into effect on February 16<sup>th</sup>, 2011, clears and defines the forms of capital flight and its civil responsibilities. However, this provision still has a lot of shortcomings and inadequacies. This author analyses the inadequacies of current legislations and tries to put forward his own opinion. The first chapter of this paper makes definitions of the connotation and denotation of flight of capital contribution. The second chapter devotes and analyses the nature of shareholder's civil responsibilities of capital flight and its remedies. The third chapter analyses the shortcomings and inadequacies of current legislation of our country in this field and put forward the author's own opinion on the improvement of legislations regarding the civil responsibilities of flight of capital contribution.

**Keywords:** Shareholder; Flight of Capital Contribution; Civil Responsibilities

厦门大学博硕士论文摘要库



## 目 录

前 言.....	1
第一章 股东抽逃出资概述 .....	2
第一节 股东抽逃出资的含义及构成要件 .....	2
一、股东抽逃出资的含义.....	2
二、股东抽逃出资的构成要件.....	3
三、股东抽逃出资的危害性.....	3
第二节 股东抽逃出资的主要形式和认定 .....	4
一、抽逃出资的主要形式及认定.....	4
二、抽逃出资与相关情形的区分.....	5
第二章 股东抽逃出资的民事责任 .....	7
第一节 抽逃出资股东对公司承担的民事责任 .....	7
一、抽逃出资股东对公司的民事责任性质.....	7
二、公司对股东抽逃出资的救济途径.....	9
第二节 抽逃出资股东对足额出资股东的民事责任 .....	13
一、抽逃出资股东对足额出资股东的民事责任性质.....	13
二、足额出资股东的救济途径.....	14
第三节 抽逃出资股东对公司债权人承担的民事责任 .....	15
一、抽逃出资股东向公司债权人承担民事责任的理论依据.....	15
二、公司债权人对抽逃出资股东的救济途径.....	16
第三章 我国有关抽逃出资民事责任规定中存在的问题与完善.....	18
第一节 股东抽逃出资民事责任的缺陷与完善 .....	18
一、抽逃出资股东的民事责任范围狭窄.....	18
二、对侵权责任的援引进而完善抽逃出资股东的民事责任.....	19
第二节 股东抽逃出资的民事责任救济的程序不足与完善 .....	20
一、催告失权程序存在缺陷与完善.....	20

二、举证规则的不足与完善.....	20
<b>总    结.....</b>	<b>22</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>23</b>

厦门大学博硕士论文摘要库

## Contents

<b>Introduction</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Summary of Shareholder Flight of Capital Contribution</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 Contents and Constituent Elements of Shareholder Flight of Capital Contribution</b>	<b>2</b>
Section 1 Contents of Shareholder Flight of Capital Contribution	2
Section 2 Constituent Elements of Shareholder Flight of Capital Contribution	3
Section 3 Harmfulness of Shareholder Flight of Capital Contribution	3
<b>Subchapter 2 Main Forms and Identification of Shareholder Flight of Capital Contribution</b>	<b>4</b>
Section 1 Main Forms and Identification of Flight of Capital Contribution	4
Section 2 Distinguishment of Flight of Capital Contribution from Similar Circumstances	5
<b>Chapter 2 Civil Responsibilities of Shareholder Flight of Capital Contribution</b>	<b>7</b>
<b>Subchapter 1 Civil Responsibilities of Shareholder Flight of Capital Contribution to the Company</b>	<b>7</b>
Section 1 Nature of the Civil Responsibilities of Shareholder Flight of Capital Contribution to the Company	7
Section 2 Remedies for the Company Regarding Shareholder Flight of Capital Contribution	9
<b>Subchapter 2 Civil Responsibilities of Shareholder Flight of Capital Contribution to Full-contributed Shareholder</b>	<b>13</b>
Section 1 Nature of the Civil Responsibilities of Shareholder Flight of Capital Contribution to Full-contributed Shareholder	13
Section 2 Remedies for Full-contributed Shareholder Regarding Shareholder Flight of Capital Contribution	14
<b>Subchapter 3 Civil Responsibilities of Shareholder Flight of Capital Contribution to Creditors of Company</b>	<b>15</b>
Section 1 Nature of the Civil Responsibilities of Shareholder Flight of Capital Contribution to Creditors of Company	15

Section 2	Remedies for Creditors of Company Regarding Shareholder Flight of Capital Contribution.....	16
<b>Chapter 3</b>	<b>Inadequacies and Improvement of Current Legislation of Our Country in Determining Civil Responsibilities Regarding Flight of Capital Contribution .....</b>	<b>18</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Inadequacies and Improvement of Legislations Regarding the Determination of Civil Responsibilities of Flight of Capital Contribution under Current Legal Frame .....</b>	<b>18</b>
Section 1	Narrow Scope of Civil Responsibilities.....	18
Section 2	Improve Civil Responsibilities Regarding Civil Responsibilities of Flight of Capital Contribution by Quoting Tort Liabilities.....	19
<b>Subchapter 2</b>	<b>Inadequacies and Improvement of Legislations Regarding Civil Remedies For Flight of Capital Contribution .....</b>	<b>20</b>
Section 1	Inadequacies and Improvement of Procedures of Publicizing Writ of Attaint.....	20
Section 2	Inadequacies and Improvement of Rules Regarding Burden of Proof .....	20
<b>Conclusion</b>	<b>.....</b>	<b>22</b>
<b>Bibliography</b>	<b>.....</b>	<b>23</b>

## 前 言

资本是公司赖以生存的基础，出资是股东最基本的义务，但是，在经济生活中股东抽逃出资的现象屡见不鲜，侵害了公司的财产权，损害了公司其他股东的合法权益，也损害了公司债权人的利益，影响了交易安全。我国《公司法》仅原则性地规定公司成立后，股东不得抽逃出资。《公司法》司法解释（三）就此进行了完善，对股东抽逃出资的形式进行了列举，对抽逃出资的民事责任亦进行了相应的规定，但仍存在许多不足，如对于抽逃出资民事责任的性质并未进行明确，公司、足额出资股东及公司债权人救济途径较为单一，抽逃出资股东仅限于在出资本息的范围承担民事责任，违法成本较低，在证据规则上亦没有做出合理的规定等。本文重点对抽逃出资股东对公司、足额出资股东及公司债权人承担民事责任的理论基础进行分析，明确抽逃出资股东针对不同对象承担民事责任的性质和特点，进而对各自不同的救济途径进行了阐述，为主提出援引侵权责任的理论处理抽逃出资的民事责任问题，并对救济程序的设置提出见解。希望对规制抽逃出资行为的立法和司法进程有所裨益。

## 第一章 股东抽逃出资概述

### 第一节 股东抽逃出资的含义及构成要件

#### 一、股东抽逃出资的含义

公司是以资本为核心的企业组织形式，出资者的出资是公司资本形成的基础。根据《公司法》第 26 条及第 81 条之规定，有限责任公司中注册资本为公司登记机关登记的全体股东认缴的出资额；股份有限公司采取发起设立方式设立的，注册资本为在公司登记机关登记的全体发起人认购的股本总额，股份有限公司采取募集方式设立的，注册资本为在公司登记机关登记的实收股本总额。

从出资的方式来看，股东可以用货币出资，也可以用实物、土地使用权、知识产权等可以用货币估价并可以依法转让的非货币财产作价出资。同时，依照《公司注册资本登记管理规定》第 8 条及第 19 条之规定，出资的范围既包括公司成立时注册资本的出资，也包括公司成立之后剩余注册资本的出资以及增加注册资本的出资。公司成立后剩余注册资本以及增加注册资本部分包括资本公积、盈余公积以及未分配的利润等。

关于抽逃出资的概念，我国《公司法》并未作出明确定义。有的学者认为，抽逃出资是保留股东身份，同时抽回出资，是一种带有欺诈、隐蔽性特点的违法行为。也有的学者认为，抽逃出资是指股东在公司成立后将所缴出资撤回，如《公司法》第 201 条所指之情形。笔者认为，首先从时间来看，如果公司尚未成立，亦未形成公司资本，自然不存在针对公司的抽逃出资行为；其次抽逃出资是非法行为，违反了《公司法》的规定，与合法的减资行为、回购股权等行为相区别；再次，抽逃出资后，形式上公司的注册资本并未发生数额上的变化，也不会办理资本减少的登记，抽逃出资人仍保有其股东身份。因此，抽逃出资可以定义为：在公司成立后，公司的发起人或者股东，非法抽回其出资额的一部或者全部，但继续享有股东权的行为。

## 二、股东抽逃出资的构成要件

从主体上看,抽逃出资的主体为公司的股东,包括公司设立时的发起人股东,也包括直接认购增资或受让股权而成为股东的人。根据《公司法》司法解释(三)第14条、15条的相关规定,协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员或者实际控制人,以及与公司发起人股东明确约定抽回出资的代垫资金的第三人,在特定的情形下对股东抽逃出资本息承担连带责任。从承担责任的角度而言,上述承担连带责任的人员亦可视为抽逃出资的主体。

从主观上看,抽逃出资的股东具有抽逃出资的故意,股东出资设立公司后,其出资已经成为公司财产的一部分,股东对出资不再享有所有权,其系无视《公司法》禁止抽逃出资的规定故意为之。

从客观行为上看,首先,从时间上看,股东抽逃出资行为发生在公司成立之后,注销登记之前。公司成立后,股东的出资已转变为公司的资本,股东对其出资不再享有所有权。其次,抽逃出资具体表现在公司资本经过验资,已足额缴存于公司账户,取得验资报告后,股东以各种违法手段将其出资部分或全部抽回,占为己有,而形式上股东身份和公司原有注册资本保持不变。再次,从行为后果上,因为股东抽逃出资的行为,动摇了公司赖以运行的资金基础;同时也削弱了公司对外清偿债务的能力,损害了公司债权人的利益;对足额缴纳出资的其他股东而言,抽逃出资的行为对公司利益造成损害,间接地也损害了他们的利益,同时抽逃出资者抽逃出资后仍享有股东权利,也是对他们合法权益的变相剥夺。

## 三、股东抽逃出资的危害性

股东抽逃出资是对公司资本制度的违背。所谓公司资本制度是指公司资本金“确定、维持、不变”三原则。<sup>①</sup>资本确定,是指在公司设立时,必须在章程中对公司的资本总额作出明确的规定,并由股东全部认足,否则公司不能成立。资本维持是指公司在存续期间,应经常保持与资本额相应的财产,以防止公司资本实质性减少,维持公司清偿债务的能力,保护债权人利益。资本不变是公司的资本额一经确定,非经法定严格程序不得随意改变。<sup>②</sup>股东抽逃出资破坏了资本制度,对许多相关利益主体造成损害:

<sup>①</sup>江平,主编.新编《公司法》教程[M].北京:法律出版社,1994.72.

<sup>②</sup>徐晓松.公司法与国有企业改革研究[M].北京:法律出版社,2000.113.

**1.损害了公司的物质基础。**股东抽逃出资，减少了公司的财产，削弱了公司的运营和盈利能力，直接影响了公司的偿债能力。

**2.损害了公司其他股东的合法权益。**股东抽逃出资，使公司资本减少，影响了公司的盈利能力，减少了公司的利润，直接损害了其他股东的合法权益。同时，抽逃出资的股东在抽逃出资后仍然享有其原来通过合法途径已不能享有或已经减少的股东的权利，是对其他股东权利的稀释与变相剥夺。

**3.损害了债权人的利益。**股东抽逃出资造成了公司资产的减少，降低了公司的偿债能力。与此同时，债权人从外观仍然相信公司的资本没有发生变化，在此前提下与公司的交易行为有可能造成债权无法得到清偿，或无法采取有效防范措施的情况。

## 第二节 股东抽逃出资的主要形式和认定

### 一、抽逃出资的主要形式及认定

在实践中，抽逃出资的表现形式复杂多样，《公司法》司法解释（三）明确了几种抽逃出资的情形。<sup>①</sup>其主要表现形式有：

**1.公司设立时，股东将出资款项转入公司账户验资后又转出。**许多出资人并不具有出资能力，为取得验资证明，骗取工商登记，借款出资，待公司验资设立后，再抽逃一部分甚至全部资本，用于归还债务。

**2.股东出资后，通过虚构债权债务关系，将其出资转出偿还债务。**股东为了达到抽逃出资的目的，虚构实际并未存在的债权债务关系，将其出资转给本人或者其事先指定的第三人。

**3.公司在没有实际盈利的情况下，以分配利润的形式抽走公司的部分或全部出资。**包括制作虚假财务会计报表，虚增利润进行分配，或者在公司弥补亏损和提取公积金之前向股东分配利润。

**4.利用关联交易将出资转出。**关联交易指公司的控制股东、与控制股东有特别关系的人与公司之间的交易行为。

<sup>①</sup> 最高人民法院关于适用《中华人民共和国《公司法》》若干问题的规定（三）第12条规定：公司成立后，公司、股东或者公司债权人以相关股东的行为符合下列情形之一且损害公司权益为由，请求该股东抽逃出资的，人民法院应予支持：（一）将出资款转入公司账户验资后又转出；（二）通过虚构债权债务关系将出资转出；（三）制作虚假财务会计报表虚增利润进行分配；（四）利用关联交易将出资转出；（五）其他未经法定程序将出资抽回的行为。



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库